



**SÖKANDE**

Mattias Heikki & Idépoolen AB, 556317-0272  
Banvägen 7  
973 46 Luleå

**MOTPART**

Luleå kommun  
971 85 Luleå

KONKURRENSVERKET	
2019-08-19	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

**SAKEN**

Upphandling enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU)

---

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår Mattias Heikki & Idépoolen AB:s ansökan om överprövning.

---

## BAKGRUND OCH PARTERNAS INSTÄLLNING

Luleå kommun (kommunen) genomför, som öppet förfarande enligt LOU, en upphandling av yrkeskläder (KLF 2019/118) på två delområden. I tilldelningsbeslut den 20 maj 2019 meddelade kommunen att man avser teckna avtal med Mattias Heikki & Idépoolen AB (Heikki) på delområde 1. I nytt beslut den 20 juni 2019 avbröt kommunen upphandlingen avseende detta delområde med motiveringen att kommunen vid ytterligare kontroll funnit att inget anbud uppfyller samtliga obligatoriska krav.

*Heikki* yrkar överprövning av avbrytandebeslutet och framför i huvudsak följande. Det finns en stor otydlighet i förfrågningsunderlaget där referensprodukt på position 127 samt 132 endast finns i storlek till och med 11. Efterfrågad referensprodukt är offererad på bägge positionerna. Varken upphandlare eller anbudsgivare har påtalat detta under upphandlingen. Det finns också en otydlighet hur referensprodukter och rangordnade krav ska tolkas inbördes och vilka krav som är av skall- eller bör-karaktär. Otydligheterna är dock små och bristerna är inte av den art att de påverkat resultatet av upphandlingen, vilket framgår tydligt när kommunen erhållit anbud på efterfrågad referensprodukt. Det fanns inte skäl att avbryta upphandlingen. Heikki lider stor skada om upphandlingen inte slutförs.

*Kommunen* bestrider ingripande och framför mot avbrytandebeslutet och framför bl.a. följande. Efter ytterligare kontroll av inkomna anbud framkom att det inte fanns något anbud som uppfyller alla obligatoriska krav i upphandlingsdokumentet. Därför har kommunen avbrutit upphandlingen. En upphandlande myndighet bryter mot likabehandlingsprincipen om man låter anbud som inte uppfyller alla obligatoriska krav gå vidare i utvärderingen. Detta gäller även om kravet uppfylls delvis. Anbudet ska förkastas vid minsta obligatoriska krav. I detta fall varierar mellan anbudsgivarna vilka obligatoriska krav som inte uppfylls. Heikki uppfyller bland annat inte

kravet gällande storlek på handskar, position 127 och 132. Kravet är att handskarna ska finnas i storlek 9-12. Offererade handskar finns endast till storlek 11.

### SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

I 4 kap. 1 § LOU anges att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

Det finns ingen bestämmelse i LOU där frågan om när en myndighet har rätt att avbryta en upphandling regleras. Det framgår dock av EU-domstolens praxis att en upphandlande myndighet inte har någon skyldighet att fullfölja en påbörjad upphandling (mål C-92/00 *HI Krankenhaustechnik*, punkterna 40 och 41). Rätten att avbryta en upphandling begränsas inte till undantagsfall eller när det föreligger allvarliga omständigheter (mål C-27/98 *Fracasso och Leitschutz*, punkterna 23 och 25).

Det är ostridigt att det funnits brister i upphandlingen på det delområde där Heikki tilldelades kontrakt. Heikki menar att dessa brister inte påverkat upphandlingens resultat och därför inte utgjort tillräckliga skäl för avbrytande.

Som kommunen påpekat strider det dock mot likabehandlingsprincipen i 4 kap. 1 § LOU att tilldela kontrakt åt en anbudsgivare som inte uppfyller alla obligatoriska krav (HFD 2016 ref. 37). Heikki har inte invänt mot kommunens påstående att bolaget inte uppfyllt kravet på det spann av storlek på handskar som krävts enligt upphandlingsdokumentet. Därtill ska framhållas att även i fall då antalet anbud som uppfyllt de obligatoriska

kraven inte är noll, utan ett, är detta godtagbart skäl för avbrytande på grund av bristande konkurrens (*Fracasso och Leitschutz*).

Kommunen har inte brutit mot LOU genom att avbryta upphandlingen. Heikkis ansökan om överprövning ska därför avslås.

#### **HUR MAN ÖVERKLAGAR**

Detta avgörande kan överklagas. Överklagandet ska ges in till Förvaltningsrätten i Luleå men vara ställt till Kammarrätten i Sundsvall. Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (FR-05).

Caroline Isaksson  
rådman

David Munck har föredragit målet.



## Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

### Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

#### Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

Om sista dagen infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton, räcker det att överklagandet kommer in nästa vardag.

### Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

### Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.  
Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.  
Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

### Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

### Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rättstillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

### Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på [www.domstol.se](http://www.domstol.se).

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.